



GD-F-008 V.10

Página 1 de 5

RESOLUCIÓN No. SSPD - 20184010002185 DEL 24/01/2018

“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”

LA DIRECTORA TÉCNICA DE GESTIÓN DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO

En ejercicio de las atribuciones conferidas en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, en el artículo 2.3.5.1.2.1.5 del Decreto 1077 de 2015, en la Resolución No. SSPD 20171300104825 de 2017, la Ley 1437 de 2011 y,

CONSIDERANDO:

1. ANTECEDENTES

Que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (SSPD) de conformidad con lo previsto en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, mediante la cual “*se desarrollan los artículos 356 y 357 de la Constitución Política y se dictan otras disposiciones*”, es la entidad competente para adelantar el proceso de certificación relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico (SGP-APSB) o de retirarla según sea el caso, a los distritos y municipios del país.

Que el artículo 2.3.5.1.2.1.5. del Decreto 1077 de 2015, estableció que “*La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios adelantará el proceso de certificación de acuerdo con lo establecido en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007*”.

Que el Superintendente de Servicios Públicos mediante Resolución No. SSPD 20171300104825 de 29 de junio del 2017, delegó en la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos a través de los cuales se certifique o descertifique a los municipios y distritos, en lo relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico, aclarar dichos actos y resolver los recursos que contra ellos se presenten.

Que el municipio de TOLEDO en el departamento de ANTIOQUIA, es de categoría 6 y como fue prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2016, para obtener la certificación relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB, debía acreditar el cumplimiento de los requisitos previstos en los artículos 2.3.5.1.2.1.6. y 2.3.5.1.2.1.7. del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD-20174010185585 del 29 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de TOLEDO en el departamento de ANTIOQUIA, por no haber cumplido el siguiente requisito previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015 en cuanto a:



Implementación y aplicación de las metodologías tarifarias expedidas por la CRA, para los municipios y distritos del país de categorías 4,5 y 6”:

“(ii) Reporte en el SUI formato Acto de Aprobación de Tarifas expedido con posterioridad a la expedición de las metodologías tarifarias vigentes para cada uno de los servicios públicos prestados.”

Que la Resolución No. 20174010185585 de 29 de septiembre de 2017 fue notificada por aviso el día 10 de noviembre de 2017, tal y como se observa en el expediente, de conformidad con lo señalado en el artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (C.P.A.C.A).

Que mediante los escritos radicados bajo los números SSPD-20175291008592 y 20178300228422 del 24 y 27 de noviembre de 2017 respectivamente, cuyos desarrollos son de igual contenido, el ente territorial interpuso oportunamente recurso de reposición contra la resolución por la cual fue descertificado, citando inexactamente a lo largo del desarrollo de su escrito el número de radicado de la resolución objeto del recurso.

2. ARGUMENTOS DEL MUNICIPIO, PRUEBAS APORTADAS y DECRETADAS EN EL TRÁMITE DEL RECURSO DE REPOSICIÓN

2.1 El recurrente manifestó lo siguiente:

2.1.1 Que dentro de sus argumentos, el recurrente manifestó que es claro que la resolución 147 de 2012 no puede ser el acto que sustente la aprobación del esquema tarifario llevado a cabo en el 2014 el cual se encuentra vigente y que el reporte al SUI se pudo realizar oportunamente y que no fue por su voluntad el no cargue de la información sino porque técnicamente fue imposible.

2.1.2 Que la decisión que emitió la Superintendencia resulta desproporcionada y desquicia por completo el test de equidad y proporcionalidad que conlleva toda decisión que culmine con una decisión administrativa que afecta de manera negativa la autonomía de administrar los recursos del sistema general de participaciones en agua potable y saneamiento básico SGP-APSB.

Añadió el recurrente que, a su juicio queda en juego el principio constitucional de confianza legítima que debe guiar las relaciones no solo de la administración y sus administrados, sino la armonía y confianza entre sus instituciones, por cuanto en la vigencia anterior se otorgó la certificación estando pendiente tal requisito.

2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.

Con el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

2.5.1. Del folio 8 al 11 copia de la resolución 01 del 2014 *“por medio del cual se aprueban las tarifas para la prestación de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado del municipio de Toledo-Antioquia”*.

2.5.2. Del folio 12 al 18 pantallazos de cargues y solicitud a mesa de ayuda.

Los anteriores documentos, con su valor legal fueron incorporados al expediente.

2.3 De las pruebas decretadas con ocasión al recurso de reposición

Teniendo en cuenta los argumentos del municipio, este Despacho de oficio, profirió auto de pruebas No. 20184010000116 del 16 de enero de 2018, mediante el cual ordenó lo siguiente:

ARTÍCULO PRIMERO.- DECRETAR de oficio la siguiente prueba:

- REQUERIR al municipio de TOLEDO en el departamento de ANTIOQUIA para que remita a este despacho el acto que aprobó las tarifas para el servicio público de aseo, el cual debió ser emitido con posterioridad a la elaboración del estudio de costos y tarifas para el servicio público de aseo, elaborado en el año 2014; reportado y cargado en el indicador 3 de INSPECTOR.

El precitado auto de pruebas fue comunicado al municipio de Toledo-Antioquia mediante el radicado 20184010008621 del 16 de enero de 2018, dentro del cual se le fijó un término de tres (3) días para remitir lo requerido, frente a lo cual el que el municipio dentro del plazo fijado remitió la información bajo los radicados N° 20185290050472 y 20185290050512 del 23 de enero de 2018.

Posterior a lo antecedido y mediante el número de radicado 20185290050512 del 23 de enero del 2018, dentro del cual el recurrente dio respuesta a la comunicación del auto de pruebas de radicado N° 20184010000116 del 16 de enero de esta anualidad, manifestó que de forma cierta daba respuesta al auto de pruebas, pero también solicitaba tener en cuenta al momento de emitir la decisión de cierre de esta actuación, darle aplicabilidad a lo establecido en el Decreto 2079 de 2017.

3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS

Para determinar si le asiste razón jurídica a la parte recurrente, esta Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios-SSPD procederá a analizar los argumentos expuestos en la Resolución de descertificación y los del escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:

3.1. Argumentos expuestos sobre el cumplimiento del requisito relacionado con “(ii) Reporte en el SUI formato Acto de Aprobación de Tarifas expedido con posterioridad a la expedición de las metodologías tarifarias vigentes para cada uno de los servicios públicos prestados.”

Esta exigencia se tuvo como no acreditada toda vez que el municipio cargo en el indicador 3 del INSPECTOR la Resolución 147 de 2012 por medio del cual se aprobaron las tarifas para la prestación de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo siendo esto radicalmente contrario a lo reglado en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015 por cuanto el acto aportado fue expedido con anterioridad a la elaboración estudios de las metodologías tarifarias vigentes.

En la presentación de su recurso el recurrente adjuntó un acto de aprobación que se materializa en la resolución 01 del 2014 por medio del cual se aprueban las tarifas para la prestación de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado, omitiendo remitir del acto de aprobación de las metodologías tarifarias para el servicio de aseo, por cuanto este despacho acorde a las facultades expresas en el artículo 2.3.5.1.2.1.11 del Decreto 1077 de 2015 y con ánimo garantista requirió al ente territorial de oficio a través del auto de pruebas radicado bajo el número 20184010000116 del 16 de enero de 2018 para que remitiera a este despacho el acto de aprobación de los estudios tarifarios para el servicio público de aseo, el cual debió ser emitido con posterioridad a la emisión del estudio de costos y tarifas para el servicio público de aseo, elaborado en el año 2014; reportado y cargado en el indicador 3 de INSPECTOR.

Efectuado lo anterior y atención a la comunicación N° 20184010008621 del 16 de enero de 2018 del citado auto de pruebas, el recurrente dio respuesta de manera oportuna por cuanto tenía como plazo para remitir lo solicitado hasta el 24 de enero de 2018, y bajo el escrito radicado con el N° 20185290050472 y 20185290050512 del 23 de enero de 2018, ambos de igual contenido expreso lo siguiente:

“... (...)...atendiendo el propósito del decreto 2079 de 2017, me permito solicitarle muy comedidamente Dra. Guerrero, que sea tenido en cuenta como requisito subsanado, para efectos de alcanzar nuevamente la competencia de la administrar los recursos del sistema general de participación SGP-APSB, toda vez que dicho estudio se envió a la Comisión de Regulación de Agua Potable y saneamiento básico CRA y se viene aplicando a partir de la fecha de aprobación del mismo...(..)...”

Conforme a lo remitido por el recurrente a través de los radicados 20185290050472 y 20185290050512 del 23 de enero de 2018 e incorporados al expediente, y en cuanto a la solicitud de aplicación para el caso objeto de la descertificación del municipio en lo atinente a lo estipulado en el Decreto 2079 de 2017, este Despacho acogerá el acto que aprobó las tarifas para el servicio

público de aseo remitido por el Alcalde, acto que se materializó en el Decreto N° 065 del 19 de abril de 2017 “ por medio del cual se fijan las tarifas del servicio de aseo en la zona urbana y centro poblados del municipio de Toledo-Antioquia para el año 2017”, ya que el mismo cumple con lo reglado en el artículo 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015 en cuanto a que el citado acto de aprobación de las tarifas públicas de aseo fue expedido con posterioridad a la expedición de las metodologías tarifarias vigentes.

Sumado a lo anterior, también se tendrá como cumplido en cuanto al requisito objeto de la descertificación, la resolución 01 del 2014 por medio del cual se aprobaron las tarifas para la prestación de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado, el cual fue aportado con la presentación del recurso.

Con respecto al argumento del recurrente dentro del sustento del recurso, en cuanto lo que denomina... (...)...“Proporcionalidad en materia sancionatoria administrativa” Cabe recordar que el proceso de certificación reviste una función meramente administrativa y no sancionatoria, conforme a lo anterior, el presente proceso no tiene como fin establecer o determinar responsabilidades por la violación al régimen de servicios públicos e imponer como consecuencia una sanción, sino que esta Superintendencia se limita a evaluar la información que el municipio reporta para acreditar el cumplimiento de los requisitos señalados en el Decreto 1077 de 2015, lo que a la postre deriva en la certificación o descertificación.

Por consiguiente, resulta claro que cada ente territorial para obtener la certificación del SGP - APSB, tiene la obligación de cumplir con las exigencias que taxativamente establece la norma, dentro del término fijado para el efecto y que para cada proceso de certificación se evalúan. Para el caso concreto, el municipio de Toledo debió acreditar, por expreso mandato normativo, los requisitos señalados en los artículos 2.3.5.1.2.1.6 y 2.3.5.1.2.1.7 del Decreto 1077 de 2015, a más tardar el 2 de junio de 2017 o asumir las consecuencias establecidas en caso de incumplimiento, sin perjuicio de lo cual es claro que en dicho caso el departamento es quien debe administrar los recursos del SGP – APSB, de lo cual se concluye que el municipio de Toledo-Antioquia no sufrirá afectación en cuanto a la prestación de los servicios públicos de Acueducto, alcantarillado y aseo.

En otro de sus argumentos el ente territorial, indica que esta superintendencia se está contradiciendo, con decisiones proferidas en vigencias anteriores, alegando el principio constitucional de confianza legítima. Frente a esta manifestación, es de señalar que de conformidad con lo establecido en la Ley, la evaluación de los requisitos para el proceso de certificación relacionada con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico SGP-APSB, debe ser realizado por esta Entidad anualmente, en consecuencia, ligado a ello se encuentra la obligación del ente territorial, de acreditar año a año el cumplimiento de los mismos, para cuyo efecto debe verificar y ajustar la información que él mismo reporta, con el propósito de cumplir a cabalidad con los requerimientos de la norma, sin que sea de recibo la afirmación de haber sido certificado en otras vigencias, con la misma información.

En cuanto a las solicitudes de mesas de ayuda e impases técnicos señalados por el recurrente, se evidencio que si existió requerimiento por parte del municipio para habilitar el indicador 3.- (Estudio de costos y tarifas y acto de aprobación de tarifas para los servicios de acueducto, alcantarillado y/o aseo) del aplicativo INSPECTOR, pero también es claro que se generó una reversión el 20 de mayo de 2016 para que el municipio en su calidad de prestador directo de los servicios públicos de Acueducto, Alcantarillado y Aseo cargara e hiciera efectivo el cargue solicitado según lo refleja la siguiente grafica del aplicativo:

Comentario	Usuario	Fecha	Nombre Archivo
Certificación de la información reportada por parte del usuario.	ALCA114_ADMIN	20/05/2016	
ESTUDIO DE COSTOS Y TARIFAS DE AAA Y EL ACTO DE APROBACION TARIFAS	ALCA114_ADMIN	20/05/2016	TARIFAS.rtf
Se realiza el cambio de estado del indicador por solicitud de la alcaldía mediante radicado 20165290297982 del 10/05/16	DAAA_MECRAYES	20/05/2016	
Certificación de la información reportada por parte del usuario.	ALCA114_ADMIN	18/03/2016	
ESTUDIO DE COSTOS Y TARIFAS	ALCA114_ADMIN	18/03/2016	Informe Estudio de costos y tarifas APSB TOLEDO - ANTIOQUIA.rtf

Así las cosas, y teniendo en cuenta que el municipio de Toledo-Antioquia dentro del trámite probatorio aportó lo requerido en cuanto al acto de aprobación de tarifas expedido con posterioridad a la expedición de las metodologías tarifarias vigentes para servicio de Aseo y que con la presentación del recurso de reposición adjuntaron la resolución 01 del 2014 por medio del cual se aprobaron las tarifas para la prestación de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y alcantarillado, por tanto, con ocasión a lo estipulado en el Decreto 2079 de 2017 este despacho deberá revocar la resolución de descertificación.

En mérito de lo expuesto, la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. – DAR POR SUBSANADO respecto de la vigencia 2016, el requisito referente al *“Reporte en el SUI formato Acto de Aprobación de Tarifas expedido con posterioridad a la expedición de las metodologías tarifarias vigentes para cada uno de los servicios públicos prestados.”*, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de la presente resolución.

ARTICULO SEGUNDO.- REVOCAR la Resolución No. SSPD 20174010185585 del 29 de septiembre de 2017, proferida por la Dirección Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO TERCERO. – CERTIFICAR al municipio de TOLEDO en el departamento de ANTIOQUIA, en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participación para agua potable y saneamiento básico.

ARTÍCULO CUARTO. - NOTIFICAR personalmente de la presente Resolución al alcalde del municipio de TOLEDO en el departamento de ANTIOQUIA, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación al artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

ARTÍCULO QUINTO. - COMUNICAR, una vez en firme, el contenido de la presente Resolución al gobernador del departamento de ANTIOQUIA, al Departamento Nacional de Planeación, al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio y al Ministerio de Hacienda y Crédito Público y publicar en la página web de la SSPD.

ARTÍCULO SEXTO. - La presente Resolución rige a partir de la fecha de su ejecutoria y contra ella no procede recurso alguno.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá, D. C.



BIBIANA GUERRERO PEÑARETE

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Proyectó: Juan José Mindiola Noriega –Abogado Especialista Contratista Grupo de Certificaciones e Información
Aprobó: Olga Rocío Yanquen Caro– Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información
Expediente 2017401351600115E.